



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I KARLSTAD**

DOM
2017-05-02
Meddelad i Karlstad

Mål nr
5389-16

SÖKANDE

Mann+Hummel Vokes Air AB, 556321-5572
512 85 Svenljunga

MOTPART

Karlstads kommun
Upphandlingsenheten
651 84 Karlstad

SAKEN

Offentlig upphandling

KONKURRENSVERKET	
2018-06-01	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår Mann+Hummel Vokes Air AB:s ansökan om överprövning.

Dok.Id 179613

Postadress
Box 568
651 12 Karlstad

Besöksadress
Rådhuset, Stora
torget

Telefon
054-14 85 00
E-post: forvaltningsrattenikarlstad@dom.se
www.forvaltningsrattenikarlstad.domstol.se

Telefax
054-14 85 30

Expeditionstid
måndag–fredag
08:00–16:00

BAKGRUND

Karlstads kommun har genomfört en upphandling av ventilationsfilter, dnr 16/74. Anbud ingavs av bland annat Mann+Hummel Vokes Air AB (Mann+Hummel). Karlstads kommun beslutade att anta anbud från Filtex AB (Filtex).

PARTERNAS TALAN

Mann+Hummel ansöker om överprövning av upphandlingen och yrkar rättelse på så sätt att utvärderingen görs om i vilken Mann+Hummels anbud ska ingå alternativt att upphandlingen görs om med tydliga skallkrav.

Mann+Hummel anför följande. Kommunen har begärt in pris på produkter enligt produktlista (Anex 2). I denna refererar man till nuvarande leverantörs artikelbenämningar, www.Ultramare.se. I produktlistan har även två produkter gulmarkerats som signal till att de även ska användas i energiutvärderingen. Vad kan förstås har bedömningen gjorts att Mann+Hummel ej möter skallkraven för den andra produkten i listan (GRPE-5-6656).

Mann+Hummel har offererat en produkt med 4 påsar som är likvärdig eller bättre än Ultramares produkt som har 6 påsar. I skallkraven, "Ventilationsfilter 0088-16" (Anex 3) punkt 22 anges att Likvärdiga produkter ska offereras. För att styrka detta har Mann+Hummel nedan jämförelse med nyckeldata avseende funktion/kvalité. Mann+Hummel finner dessa data i bifogade test rapporter (Anex 4 & 5 Opartiska tesprotokoll)

<u>Parameter</u>	<u>Ultramare</u>	<u>Mann+Hummel Vokes Air</u>
Initialtryckfall	41 PA	33 PA
Stofthållning 450 Pa	1011 g	1022 g
Energiförbrukning	539 KWh	440 KWh
Energiklassning	A	A+

Som tydligt framgår i ovan jämförelse har Mann+Hummel offererat filter med likvärdiga/bättre värde på varje enskilt kvalitetsmått och funktionsmått.

Mann+Hummel har alltså med marginal uppfyllt skallkraven enligt punkt 2.2. och detta med ett filter som har 4 påsar jämfört med Ultramares som har 6. Utöver ovan så nämns det inte under någon punkt i skallkraven hur många fickor respektive produkt ska ha eller att man hänvisar till annan information. Detta är också korrekt då olika leverantörer har olika konstruktion, olika media som avgör optimalt antal fickor.

Karlstads kommun motsätter sig bifall till ansökan och anför följande. Mann+Hummel har inte uppfyllt samtliga kvalificeringskrav i upphandlingen och deras anbud har därför rätteligen förkastats. Av upphandlingsunderlagets bilaga 2 (Bilaga x Livscykelkostnad/Energikostnad (LCC)) framgår med all önskvärd tydlighet att kommunen efterfrågat filter med minst 6 påsar. Vidare anges i bilagan att "Filtren som anges i LCC kalkylen är en del av prislistan och resterande filter som offereras ska tillhöra samma produktgrupp. Produktgrupp definieras som: samma filtermaterial, samma baskonstruktion (fickor, ram etc.) samma eller lägre lufthastighet, publicerad data ska finnas tillgänglig avseende konstruktion, filtermedia, filterklasser via internet/broschyr". Det är den upphandlande myndigheten som bestämmer vad som ska upphandlas och vilka krav som ska ställas på de upphandlade produkterna. Skälet till att kommunen upphandlat ett filter med sex påsar är att filter med så pass liten filteryta som fyra påsar medför att kommunen får byta filter dubbelt så ofta och även får en mycket högre tryckfallskurva vilket bidrar till ökad energiförbrukning. Mann+Hummel har ostridigt offererat ett filter som inte uppfyller kvalificeringskraven. Grund för påståendet att det offererade filtret är likvärdigt saknas. Kommunen har således agerat i enlighet med förfrågningsunderlaget och LOU när anbudet förkastades.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Den 1 januari 2017 trädde lagen (2016:1145) om offentlig upphandling i kraft och lagen (2007:1091) om offentlig upphandling upphävdes. Enligt

övergångsbestämmelserna till den nya lagen ska emellertid den upphävda lagen fortfarande gälla för upphandlingar som har påbörjats före ikraftträdandet.

Om en upphandlande myndighet har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § lagen (2007:1091) om offentlig upphandling, LOU, eller någon annan bestämmelse i denna lag, och detta har medfört att en leverantör lidit eller kan komma att lida skada, ska rätten enligt 16 kap. 6 § LOU besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse gjorts.

Enligt nämnda bestämmelse i 1 kap. 9 § LOU ska upphandlande myndigheter behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt. Vid upphandlingar ska vidare principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet iakttas.

Förvaltningsrättens bedömning

Det är den upphandlande myndigheten som bestämmer vad som ska upphandlas och därmed har förhållandevis stor frihet att ställa de krav den anser nödvändiga för att syftet med upphandlingen ska tillgodoses, så länge dess krav inte strider mot LOU och dess principer.

Kommunen har som krav ställt att filtren ska vara försedda med sex påsar och motiverat varför detta krav ställts. Kravet är inte oproportionerligt och inte heller otydligt. Mann+Hummel har offererat ett filter med fyra påsar och bolagets anbud uppfyller därmed inte det ställda skallkravet. Kommunen har därmed haft fog för att förkasta anbudet. Kommunen har således inte brutit mot LOU eller dess principer. Det är därmed inte visat att Mann+Hummel lidit eller riskerat att lida skada varför ansökan ska avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR

Denna dom kan överklagas. Information om hur man överklagar finns i bilaga till denna dom (DV 3109/1B, LOU).

Hans-Erik Jonasson

f.d. lagman

Föredragande: Lars Överström



HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska skriva till Kammarrätten i Göteborg. **Skrivelsen ska dock skickas eller lämnas till förvaltningsrätten.**

Överklagandet ska ha kommit in till förvaltningsrätten **inom tre veckor** från den dag då klaganden fick del av beslutet. Om beslutet har meddelats vid en muntlig förhandling, eller det vid en sådan förhandling har angetts när beslutet kommer att meddelas, ska dock överklagandet ha kommit in inom tre veckor från den dag domstolens beslut meddelades. Tiden för överklagandet för offentlig part räknas från den dag beslutet meddelades.

Om sista dagen för överklagandet infaller på lördag, söndag eller helgdag, midsommarafton, julafton eller nyårsafton räcker det att skrivelsen kommer in nästa vardag.

För att ett överklagande ska kunna tas upp i kammarrätten fordras att **prövningstillstånd** meddelas. Kammarrätten lämnar prövningstillstånd om

1. det finns anledning att betvivla riktigheten av det slut som förvaltningsrätten har kommit till,
2. det inte utan att sådant tillstånd meddelas går att bedöma riktigheten av det slut som förvaltningsrätten har kommit till,
3. det är av vikt för ledning av rättstillämpningen att överklagandet prövas av högre rätt, eller
4. det annars finns synnerliga skäl att pröva överklagandet.

Om prövningstillstånd inte meddelas står förvaltningsrättens beslut fast. Det är därför viktigt att det klart och tydligt framgår av överklagandet till kammarrätten varför man anser att prövningstillstånd bör meddelas.

Skrivelsen med överklagande ska innehålla

1. Klagandens person-/organisationsnummer, postadress, e-postadress och telefonnummer till bostaden och mobiltelefon. Adress och telefonnummer till klagandens arbetsplats ska också anges samt eventuell annan adress

där klaganden kan nås för delgivning. Om dessa uppgifter har lämnats tidigare i målet – och om de fortfarande är aktuella – behöver de inte uppges igen. Om klaganden anlitar ombud, ska ombudets namn, postadress, e-postadress, telefonnummer till arbetsplatsen och mobiltelefonnummer anges. Om någon person- eller adressuppgift ändras, ska ändringen utan dröjsmål anmälas till kammarrätten.

2. den dom/beslut som överklagas med uppgift om förvaltningsrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet,
3. de skäl som klaganden anger till stöd för en begäran om prövningstillstånd,
4. den ändring av förvaltningsrättens dom/beslut som klaganden vill få till stånd,
5. de bevis som klaganden vill åberopa och vad han/hon vill styrka med varje särskilt bevis.

Adressen till förvaltningsrätten framgår av domen/beslutet.

I vissa mål får avtal slutas innan tiden för överklagande av rättens dom eller beslut har löpt ut. Detta gäller mål om överprövning enligt:

- lagen (2007:1091) om offentlig upphandling,
- lagen (2007:1092) om upphandling inom områdena vatten, energi, transporter och posttjänster, eller
- lagen (2011:1029) om upphandling på försvars- och säkerhetsområdet.

I de flesta fall får avtal slutas när tio dagar har gått från det att rätten avgjort målet eller upphävt ett interimistiskt beslut. I vissa fall får avtal slutas omedelbart. Ett överklagande av rättens avgörande får inte prövas sedan avtal har slutits. Fullständig information finns i 16 kapitlet i de ovan angivna lagarna.

Behöver Ni fler upplysningar om hur man överklagar kan Ni vända Er till förvaltningsrätten.